

444

444

E 27

E

27











Kw 440 B27

DISPUTATIO JURIDICA  
INAUGURALIS  
DE  
TESTAMENTIS.

QUAM  
AUSPICE DEO,  
*Ex Auctoritate Magnifici D. Rectoris,*  
D. GERARDI NOODT, Jurisconsulti,  
& in Academia Lugduno-Batavâ  
Antecessoris Ordinarii,

NEC NON  
*Amplissimi Senatûs Academici Consensu, & Celeber-*  
*rimæ Facultatis JURIDICÆ Decreto,*  
PRO GRADU DOCTORATUS,  
Summisque in UTROQUE JURE Honoribus, ac Privilegiis  
ritè, atque legitimè consequendis,

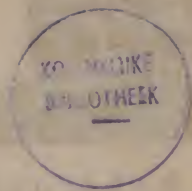
*Eruditorum Examini subicere voluit,*  
ADRIANUS WEVERINGH, Delph-. Bat.  
*Ad diem 29 Decemb. horâ locoque solitis.*



LUGDUNI BATAVORUM,  
Apud ABRAHAMUM ELZEVIER.  
Academiae Typographum. MDCXCVIII.

ADDITIONAL DISCUSSION  
ON THE  
TESTAMENT

OF THE  
NEW  
TESTAMENT  
AND  
THE  
OLD  
TESTAMENT  
IN  
THE  
LIGHT  
OF  
THE  
HISTORY  
OF  
THE  
JEWISH  
PEOPLE  
AND  
THE  
CHRISTIAN  
CHURCH  
BY  
J. VAN DER  
KAM  
D.D.  
PROFESSOR  
OF  
HEBREW  
AND  
SYRIAC  
IN  
THE  
UNIVERSITY  
OF  
AMSTERDAM  
AMSTERDAM  
1894





*Nobilissimis, Amplissimis, Gravissimis.*

V I R I S

D. ANTONIO WEVERINGH, J. U. D.

Senatori, & nuper Scabino Civitatis Delphen-  
sis, Præfecto recognoscendis copiis militari-  
bus hujus Reipublicæ ordinario, Patri meo,  
summo cum honore, atque pietate Colendo.

D. ABRAHAMO HOOGEN-  
HOECK, J. U. D.

D. ARNOLDO HOOGEN-  
HOECK, J. U. D.

} Avunculis  
meis pluri-  
mum obser-  
vandis.

D. HUGONI 's GRAVESAN-  
DE, Senatori, ac Consulari Ur-  
bis Delphenfis, & ejus nomine in  
Collegium Amplissimum eorum,  
qui totius Reipublicæ Fœderatæ  
rationes curant, Delegato.

D. FRANCONI à BLEIZ-  
WYK, J. U. D. Senatori, & quon-  
dam Scabino Delphensium, ut &  
Quæstori atque Curatori publi-  
carum pecuniarum in tractu  
Delphensi.

} Avunculis  
per affinita-  
tem summo  
honore ve-  
nerandis.

A 2

NEC



NEC NON  
*Gravissimo atque spectatissimo*

V I R O

D. PHILIPPO WEVERINGH, Toparchæ  
in HOLY, J. U. D. Pupillaribus bonis cu-  
randis Præfecto in civitate Amstelodamensi,  
Patruo Magno, maxima reverentia ac summo  
officiorum cultu in perpetuum prosequendo.

U T E T

*Clarissimis, Doctissimisque Viris*

D. JOHANNI VOET, J. U. D. in illustri ac  
almâ Academiâ Lugduno-Batavâ cum Theo-  
retici, tum Practici Juris Professore ordinario,  
studiorum Juridicorum Doctore facillimo, de  
me meisque studiis optime merito.

D. JACOBO PERIZONIO, Historiarum,  
Eloquentiæ, ac Græcæ Linguae Professore Li-  
teratissimo, facundissimo, ut & h. r. Senatui  
Academico à Secretis fidelissimo, studiorum  
meorum fundatori indefesso.

Hanc Disputationem Inauguralem

*Humillime Offero*

ADRIANUS WEVERINGH.

*Auctor.*



DISPUTATIO JURIDICA  
INAUGURALIS  
DE  
TESTAMENTIS.

Caput Primum.

**D**isputaturo mihi in mentem venit materia testamentaria, quæ haud inutilis, nec sane disquisitioni incongrua mihi visa fuit. Examinato itaque ipso testamenti vocabulo, homonymum illud esse compertus sum, quapropter non abs re fore existimaui, si plurimas vocabuli significationes enumerarem. Primo occurrit eo sensu, ut designet generaliter ultimam quandam voluntatem uti in § multis 1 Inst.

A 3

de



*de Libertin.* secundo loco denotat ipsas testamenti tabulas i. e. instrumentum, in quo hæc ultima voluntas scribitur, vid. *tot. tit. ff. testam. quemadm. aper.* Præterea quoque ipsa scriptura, quâ voluntas testatoris declarata est, voce testamenti denotatur. *in tit. ff. de his quæ in testam. delent.*

Insuper complectitur sua significatione ipsam hæreditatem testamentariam, quod patebit inspicienti Sueton. in Nerone. *cap: 32. L. mulierem 14. ff. de his quæ ut indign. L. ult. ff. de bonor. poss. secund. tab. ac L. 2. Cod. de bonis matern.* Denique obvenit vocabuli significatio maxime genuina, ac propria; sumitur tum pro expressa voluntate, ac jussu testatoris. uti liquet ex definitione *L. 1. ff. qui testam. fac. poss.* quam mox latius exponere animum induxi. vid. Vir. Clariss. Paul. Voet *ad Pr. Inst. de testam. ordin. N<sup>o</sup>. 1.*

## Caput Secundum.

**A**ntequam testamenti definitionis exponendæ initium faciam, in id prius inquirendum censui, cuiusnam juri scilicet testamenti factio adscribenda foret, utrumne Juris gentium esse dicenda sit, an vero Jure civili demum constituta fuerit, ac tunc tantum innotuerit. Hac de re enim inter D. D. magnus est dissensus. Testamenti factio autem Juris Gentium esse neganda non videbatur, quia apud gentes species quasdam ultimarum voluntatum reperimus, tradit enim Diogen. Laërt. de *vitis Philosophorum*, Aristotelem, Philosophorum Principem, cum nullam spem vitæ superesse videret, testamentum condidisse, ac in eo liberos suos, datis ipsis substitutis, hæredes insti-



instituisse. Legimus quoque in Sacris paginis, quod  
 Patriarchæ, ante mortem de rebus suis disposuerint, ac  
 earum curam aliis demandaverint, uti patet ex Ge-  
 nes. Cap. 15. v. 2. & 3. ac Cap. 27. Alias quoque  
 gentes præter Quirites testamenta fecisse, hoc Scri-  
 ptiores ipforum indicant. Tacitus in *lib. de moribus Ger-  
 manorum* Cap. 20. tanquam insolitum, ac quid sin-  
 gulare refert, quod nullum apud illos testamentum  
 fuerit. Hactenus jam vidimus exempla, quæ testa-  
 menti factionem juris gentium esse declarant; Sunt  
 & argumenta, quæ pro jure civili militant, veluti  
 illud, quod facultas testandi descendit ex Lege 12.  
 tab. quæ est Civium Romanorum propria *L. 1. ff.  
 ad L. falcid. L. 120. ff. de V. S.* ac numeratur inter  
 modos acquirendi dominiij juris civilis in *§. ult. Inst.  
 de Usu & habit.* Præterea illis qui Juris gentium esse  
 statuunt obstat textus *L. 3. ff. qui testam. fac. poss.*  
 ubi Papinianus refert, testamenti factionem non *pri-  
 vati*, sed *publici juris* esse. Cui Resp. vocabulo  
*publico* accepto pro eo quod utilitate tale est, juxta  
 divisionem juris propositam in *§. ult. inst. de Just. & ju-  
 re* ac *L. 1. §. 2. ff. eod.* testamenti factio tum juris privati  
 esse dicenda foret, at vero dicitur jure publico scil.  
 auctoritate fieri quidquid testamento relinquitur in  
 Capite Secundo *L. 1. ff. ad Leg. falcid. ac L. 120.  
 ff. V. S.* Juris publici ergo dicitur ad oppositionem  
 Contractuum, ac conventionum, quæ pro cujusque  
 privati arbitrio conficiuntur, at vero testamenta non  
 nisi a lege ordinantur *L. ult. ff. de Suis & legit. hæ-  
 red.*

Hæc vero cum sit anceps quæstio, ac argumenta  
 tam pro jure gentium, quam jure civili certantia,  
 abunde fatis inveniantur, vix igitur quo me vertam  
 scio.

scio. Attamen non dubito, quin hicce scrupulus facile tolli poterit, si mediam quandam eligerimus viam. Ex ante dictis jam patere existimo, quod & gentes testari solitæ fuerint, igitur non absurdum erit dicere, testamenti factionem, quantum ad originem esse juris gentium quantum ad formam, plane juris civilis juxta tot. *tit. inst. de testam. ordin.* vid. *Wesemb. ad tit. ff. qui testam. fac. poss.* No. 8. *Wissemb. ad eund. tit.* No. 9. *Paul. Voet ad pr. inst. de testam. ordin.* No. 3. *Schneidew. eod.* No. 14. *Vinn. ad pr. inst. eod.* No. 3. *Harprecht ad eund. tit. Pr.* N. 99. *Zoes. ad tit. ff. qui testam. fac. poss.* N. 1.

### Caput Tertium.

Testamenti definitio licet in promptu sit, ac nobis tradatur a Modestino in *L. 1. ff. qui testam. fac. poss.* quod *testamentum est voluntatis nostræ iusta sententia de eo, quod quis post mortem suam fieri velit.* id tamen negotii mihi datum esse censeo, ut definitionis verbis brevem explicationem adderem, varie enim hæc Modestini definitio carpitur, ac quibusdam non satis plena, nec testamento admodum concinna videtur: rem tamen multo aliter sese habere patebit, simulac verbis accuratius examinatis, eorum vim noverimus. per *Voluntatem* autem hic loci intelligenda est ultima voluntas argum. *L. 32. §. 3. in fin. ff. de donat. inter vir. & uxor. L. 4. ff. de adm. vel transfer. Legat. L. 1. C. de Sacros. Eccles.* quare voluntas hæc præcise debeat esse *nostra* hinc colligi potest, quia quisque tantum sibi nemo pro alio testamentum facere admittitur, nisi in casu quo pater pro



pro filio impubere testamentum condit. *tot. tit. inst. de pup. subst.* dicitur enim in *L. 32. ff. de hæred. instit. testamentorum* jura ipsa per se firma esse oportere, non ex alieno arbitrio pendere. Præterea *Sententia justa* requiritur i. e. talis, quæ legibus est conformis, ac desideratis solennitatibus munita. Argum. *L. 4. ff. qui testam. fac. poss. & L. 1. ff. de injusto rupt. testam.* Cum Ictus dicit de eo. per hanc voculam mihi significare videtur, quod testator, de omni patrimonio suo disponit, quia jus non permittit pagano pro parte testato, pro parte intestato decedere *L. 7. ff. de R. J. vid. Schneid. ad tit. inst. de testam. ordin. N. 5 & 6.*

Additur quoque in definitione, *quod quis post mortem suam fieri velit*, post mortem enim testatoris testamentum demum vim habere incipit, ipsiusque voluntas non ante firma ac rata habetur, quam mors supervenerit, quæ est ultima linea rerum, ac per eam omnis innovandi quicquam in testamento copia sublata sit, quod vivente adhuc dum testatore, sæpius contingere solet, quapropter voluntas defuncti dicitur ambulatoria usque ad extremum vitæ exitum *L. 32. §. 3. ff. de donat. inter vir. & uxor. L. 4. ff. de adim. vel transfer. legat.*

Qui jam hanc definitionem increpant, ac tanquam imperfectam rejiciunt, hanc rem maxime vitio dant, non continet inquit hæredis institutionem, quæ caput ac fundamentum est totius testamenti *§. ante 34. inst. de legat.* insuper hanc definitionem codicillis applicari posse, in eo disputant. Horum argumenta refellere, jam definitionis verbis in antecessum expositis porro magni momenti non erit. Hæredis institutionem autem quod attinet, sub hac definitio-

B

ne



ne eam comprehendi evidentissime patet, ex interpretatione vocis *justa*, quæ *solemnis* est exponenda, cum hæredis institutio prima ac præcipua sit sollemnitas, quæ in testamento observanda est; qua de re in sequentibus, cum testamenti sollemnitates singulatim enumerare aggrediar, plura animadvertere animum induxi. Quia junt Codicillis quoque hanc definitionem attribui posse, hac sua igitur opinione quammaxime falluntur, nulla enim sollemnitatis ordinatio Codicillis adhibenda est *§. ult. inst. de Codicillis vid. Viglium & Mysing. eod.* in testamento contra stricte observari debet, ut dicat vox *justa*; hanc igitur definitionem à Modestino propositam testamenti propriam esse affirmo.

## Caput Quartum.

Præcipuas testamentorum species recensere ordo jam postulare visus fuit: Non autem de iis verba facere animum induxi, quæ olim in usu fuerunt, uti illud, quod Calatis comitiis peragebatur, quodve in procinctu fieri dicebatur, nec illud, quod per æs & libram fiebat, exponere mihi animus est, quæ singula comprehensa sunt in *§. 1. inst. de testam. ordin. vid. Vinn. eod. N°. 1. 2. 3.* Mansit autem jure novo illa testamentorum distinctio; quod vel in scriptis fiant, vel viva voce coram septem testibus nuncupentur *§. ult. inst. de testam. ordin. l. 21. ff. qui testam. fac. poss.*

Testamentum quoque est solenne ac minus solenne ex: gr: paganicum & militare, juxta *tit. inst. de testam. ordin. & tit. inst. de testam. milit. militare*  
au-

autem nullas requirere solennitates notum est ex *Pr. & §. 1. inst. de testam. milit.* Paganica vero testamenta, licet vulgo requirant, ut perfectis solennitatibus sint munita, attamen in nonnullis, non ita stricte solennitatum ratio habetur, sicuti in testamento tempore pestis condito, in quo simultanea præsentia testium est remissa *l. 8. C. de testam* etiam in testamento, quod ruri conditur, non exigitur quoque plenissimus numerus testium, si plures enim idonei non inveniuntur, quinque testes adhibiti, satisfaciunt *L. ult. C. de testam.* patris denique testamentum inter liberos maxime est privilegiatum, nam duorum testium præsentia, vim ac validitatem tali testamento præbet, quin imo nuda parentis scriptura rata habetur. *L. 21. §. 1. & Auth. quod sine Cod. de testam.*

## Caput Quintum.

Hoc jam examinandum venit, quibus modis testamentum solemne, (de minus solenni, enim in præsenti nihil dicere mihi stat sententia) subsistat, iuunque fortia-  
tur effectum. dicendum igitur existimo cum Schneidew. hoc pro regula in hac materia tenendum esse, quando de validitate alicujus testamenti quæritur, ut imprimis consideretur, an is, qui fecit testamentum habuerit testamenti factionem activam, dein an secundum regulas juris testatus sit, uti dicitur quoque *L. 4. ff. qui testam. fac. poss.* ubi Gajus Ictus breviter mentionem facit, primo de persona testantis, secundo de testandi modo, ac ordine, denique de testamenti solennitate interna i. e. de illis, quæ testamento, ut valeat



necessario contineri oportet vid. *Vinn. ad Rubr. de testam. ordin. junct. Rubr. Inst. de exhæred. liber.* quæ singula speciatim investigare, ac latius explicare maxime necessarium judicavi.

## Caput Sextum.

Personam testantis quod attinet, leges autem imprimis jubent, ut is qui testamentum conditurus est sit civis Romanus, quod expresse postulat Caput primum & Secundum *Legis 1. ff. ad Leg. falcid.* Servus igitur omnino non testamentum facere potest *L. 8. §. ult. & L. 16. §. ult. ff. qui testam. fac. poss.* Ratio ejus autem haud longe petenda est, servi enim jure civili pro nullis & mortuis habentur *L. 32. ff. de R. J.* Peregrini quoque ad testandum non admittuntur, quia jus civitatis Romanæ non habent *L. 8. §. 1. & 2. ff. qui testam. fac. poss.* Nec illi possunt testamentum condere, qui ab hostibus capti sunt, quia captivitate cives Romani esse desierunt *L. 8. pr. ff. qui testam. fac. poss.* Cives Romani obfides dati testandi facultatem non habent, nisi expresse hoc ipsis permittatur *L. 11. ff. qui testam. fac. poss.* vel usus togæ Romanæ, quæ propria Romanorum vestis erat, illis concedatur *L. 32. ff. de jure fisci.* multo minus deportato id licere certum est *L. 8. ff. qui testam. fac. poss.* quia ille cum infamia numero civium Romanorum est exemptus *§. 2. inst. quib. mod. patr. potest.* neque tali quidem, qui de statu suo dubitat, ac circa conditionem suam hæret, ulla testandi copia conceditur. *L. 14. & 15. ff. qui testam. fac. poss. L. 1. pr. ff. de legat. 3.*

Se-



Secundo necesse est, ut is qui testatur sit sui Juris ac paterfamilias. argum: *pr. inst. quib. non est permiss. testam. fac.* Lex, 12. tab. quod oque hoc significat illis verbis. *Paterfam: uti Legasset super pecunia tutelave, suæ rei, ita jusesto. in fragm:* Ulpiani *Tit. de tutelis* 11. §. 14. Hæc autem lex est integra Authore Cornificio ad Herennium vid. Cujac. *in notis ad D. locum* Ulpiani. Filiusfam: itaque testamentum condere nequit *L. 16. ff. qui testam. fac. poss.* ne tum quidem, cum pater ipsius in id consentiret. *pr. inst. quib. non est permiss. testam. fac. L. 6. ff. qui testam: fac. poss.* ejus ratio dari potest, quod testamenti factio sit juris publici *L. 3. ff. qui testam. fac. poss.* jusque vero publicum privatorum pactis mutari nequeat *L. 38. ff. de pactis.* Attamen in singulari casu filiisfam: permittitur testamentum condere, nempe de peculio castrensi, & quasi castrensi libere disponere possunt. *§. ult. inst. de testam. milit: ac pr. tit. inst. quib. non est permiss. testam. fac.* non tamen hoc illis ut filiisfam: facere licet, sed eo respectu, quod horum peculiorum intuitu pro patribusfam: habeantur *L. 2. ff. ad Sen: C. tum Macedon: L. 6. §. ult. ff. de injusto rupto irrit fac. testam:* ex his igitur quoque concludi oportet, quod is qui vult testari, debeat esse Paterfam: *vid. Clar. §. testam: Quæst. 18. N. 6. Schneidew. Pr. tit. inst. quib. non est permiss. testam. fac. N. 6. 7. 8. litt. C. & D.*

## Caput Septimum.

Hinc vulgo quæri solet, an filiusfam: de peculio adventitio pleno testari non possit, scil: de iis rebus, ex quibus quidquam percipere patri expresse vetitum est. Cum alias regulariter filii omnia patri acquirant §. 1. *inst. per quas person. cuique acquir.* an etiam non de illis in quibus parti ususfructus denegatur, ita ut filius, eorum plenum dominium nanciscatur Nov. 117. *cap. 1.* Sunt Viri D. D. qui in tali casu filiumfam. testamentum condere posse affirmant: at vero falluntur assumpto suo argumento hanc causam allegantes quare filiusfam: testamento disponere nequit, quia quisque de pecunia tantum sua testatur L. 77. §. *mando 24. ff. de Legat. 2.* L. 13. *Cod. de testam:* filiusfam. vero nihil in censu habet L. 7. *Cod. qui bon. ced. poss.* quidquid enim acquirit patri tantum lucro est §. 1. *inst. per quas person. cuique acquir.* filiumfam: in his casibus testari non posse concedunt, at vero ille qui peculium adventitium plenum nactus est habet pecuniam in qua de qua ultima voluntate disponere potest. *in tribus Authent, inter pr. L. 6. & §. 1. Cod. de bon. quæ Liber.* Resp: leges expresse prærequirere, uti in anterioribus jam memoravi, ut is qui testatur, sit paterfam. argum: *Pr, inst. quib. non est permiss. testam. fac. atque ex fragm. Ulpiani Tit. 11. §. 14.* aut saltem pro patrefam: habeatur, uti fit in peculio castrensi & quasi castrensi L. 2. *ff. ad Sen. Ctum Maced. L. 6. §. ult. ff. de injust. rupt. fac. testam.* Præterea Imperator satis perspicue de peculio adventitio pleno loquens, filiumfam: de eo testari expresse pro-



prohibet in *L. pen. Cod. qui testam. fac. poss. vel non vid.* *Zoes: ad tit. ff. qui testam. fac. poss. No. 17. Schot. in exam. jurid. ad d. tit. Corv. eod. Paul. Voet. ad pr. inst. de testam. ordin. No. 2. Harprecht ad eund. tit: Pr. No. 29. Bronchorst. Cent. 2. Assert. 28. Schneidew. ad pr. inst. de testam: ordin. No. 11. Vinn. pr. inst. quib. non est permiss. testam. fac. No. 6.*

## Caput Octavum.

**N**ullus insuper ad testandum admittitur si pubes non sit §. 1. *inst. quib. non est permiss. testam. fac:* Pubes autem censetur masculus anno 14. completo, femina vero anno duodecimo, ut tamen ultimus dies coeptus in hoc casu pro completo habeatur *L. 5. ff. qui testam. fac. poss.* ratio quoque est addita, quia impuberes nullum animi iudicium habere dicuntur §. 1. *inst. quib. non est permiss. testam. fac.* quod etiam docet *L. 4. Cod. qui testam. fac. poss. vel non.* Aetatis vero in testamentis tanta ratio habetur, ut ne militibus quidem, quibus circa testamentis nihil cum jure est commune, liceat hanc partem juris eludere *L. ult. Cod. de testam militis*, ubi Imperator quoque rationem addit, *indignum inquit nostris temporibus esse videtur, eum qui stabilem mentem nondum adeptus est, propter privilegia militum, sapientium hominum jura pertrectare, & in tam tenera aetate ex tali licentia parentibus, forte suis vel aliis propinquis nocere, propriam substantiam aliis relinquendo &c.* Est iterum levis hæsitatio, ac quaeritur testamentum ante annum decimum quartum à mascul.



masculo, ante duodecimum à femina conditum, pubertate denique superveniente an non possit convalescere, quod plane negandum censeo argum *L. 19. ff. qui testam. fac. poss. ac L. 210. ff. de R. J.*

## Caput Nonum.

**H**æc sunt, quæ circa personam testatoris imprimis notatu digna videbantur, jam porro in id inquirere maxime necessarium est, quis testandi modus, quænam Solennitates in eo observandæ sint. In Solenni testamento scripto, (de nullo enim alio in præsentī tractare mihi visum fuit) antè omnia inspiciendus venit testium numerus eorumque conditio.

Etenim singulare quid circa testamenta animadverti potest, in aliis ultimis voluntatibus cum sufficiant quinque testes *L. ult. §. 3. Cod. de Codicill.* quod in testamento, ut jure subsistat, adhibendi sint testes septem d: *L. ult. §. 3. Cod. de codicill.* juncta *L. 23. ff. qui testam. fac. poss.* & ita stricte observatur hic numerus testium, ut si unus modo ex septem, defecerit, ipsum testamentum quoque sit nullius momenti *L. 12. Cod. de testam.* Illi testes vero debent specialiter esse rogati ad hunc actum perficiendum, vel saltem antequam adhibeantur, de eo certiores facti *L. 21. §. 2. ff. qui testam. fac. poss.* Præterea oportet illos, qui in testamento testes assumendi sunt, Cives Romanos esse, masculos, ac quidem puberes *§. 6. inst. de testam. ordin. L. 21. Cod. de testam.* Mulieres expresse prohibentur in testamento testimonium perhibere *§. 6. inst. de testam. ordin.* quod nonnullis mirum videtur, ac hujus rei causam indag-

gantes in fragilitate sexus positam esse putant ; quæ  
 ratio autem mihi parum satisfacit , quia mulieres in ca-  
 pitali iudicio quidem testes adhibentur , atque audi-  
 untur *L. 20. §. 6. ff. qui testam. fac. poss. L. 11. ff.  
 de testib.* Hanc igitur rationem multo verisimiliorem  
 fore existimavi , quæ desumenda est ex more anti-  
 quo , quo olim testamenta fiebant. Veteres Roma-  
 nos Calatis comitiis testari solitos fuisse notum est ex  
*§. 1. inst. de testam. ordin.* ac ita tanquam teste toto  
 populo Romano suas ultimas voluntates pronuncia-  
 se , testantur Ulpian. in fragm. *tit. 20. Gell. lib. 15.  
 cap. 27.* in his autem Comitiis non nisi viros congre-  
 gatos fuisse , ac feminas plane exclusas satis perspi-  
 cue indicat idem Gell. *lib. 5. cap. 19. Cum feminis*  
*inquit nulla comitiorum communio est.* Cum ergo ju-  
 re veteri feminis testandi facultas omnino non data  
 fuerit , jure novo hanc potestatem etiam illis denegan-  
 dam Prætor censuit d: *§. 6. testes autem inst. de te-  
 stam. ordin.* Sunt denique & aliæ personæ , quæ  
 propter conditionem suam testes esse prohibentur ,  
 uti servus , furiosus , surdus , & alii plures recensiti  
 in *§. 6. testes autem inst. eod.* nec is testis esse  
 potest , qui est in potestate testatoris *§. 9. inst. eod.*  
 quia testes idonei non sunt quibus imperari potest ,  
 ut testes fiant *L. 6. ff. de testib.* intelligenda autem  
 illa verba de causa Imperantis , in qua non licet , in  
 alterius enim causa permittitur *§. 8. inst. de testam.  
 ordin.* Hæredi Scripto etiam interdicitur in testamento  
 testimonium perhibere *§. 10. inst. eod.* Legatariis ta-  
 men testandi facultas est permissa *§. 11. inst. de testam.  
 l. 20. ff. qui test. fac. poss. L. 14. ff. de reb. dub. L. 22. Cod.  
 de testam.* Ratio quoque in *d. §. 11. inst. de testam.  
 ordin* addita est , quod Legatarii juris successores  
 C non



non sunt; Heredes enim vero universi juris successores sunt, Legatarii autem certæ rei tantum *L. 6. ff. de exception. L. 9. §. 12. ff. hered. instit.* Hæres igitur, cum sit universi juris successor, suæ rei testimonium diceret, si admitteretur testis esse in testamento, in quo hæres scriptus est, quod a jure plane est improbatum, ac expresse vetitum in *L. 10. ff. de testib. vid. Paul. Voet. ad §. 11. inst. de testam. ordin. No. 1. Vinn. eod. No. 2.*

## Caput Decimum.

**T**estium conditione inspecta, ac quales testamento confirmando per testimonium suum idonei censentur, jam porro id examinatum iri ordo postulat, quonam tempore scilicet testium status considerandus sit; Hæc igitur quæstio est, utrum tempore mortis testatoris, an testamenti facti momento in id inquirendum sit. Enimvero aperta fatis est sententia Ulpiani in *L. 22. §. 1. ff. qui testam. fac. poss.* ubi ait, Conditionem testium tunc inspicere debemus cum signarent, non mortis tempore, si igitur tunc, cum signarent, tales fuerint, ut adhiberi possint, nihil nocet, si quid iis postea contigerit. Cui quoque concordat Imperator Hadrianus in *L. 1. Cod. de testam. vid. Cujac. ad L. 22. §. 1. ff. qui testam. fac. poss. Vinn. ad §. 7. Inst. de testam. ordin. No. 1. Wissenb. ad tit. ff. qui testam. fac. poss. No. 25.* res igitur expedita est, quod si civis Romanus masculus, pubes signaverit, servitus, infamia condemnatio, aliaque supervenientia testamento non obsint vid. *Gothofr. in not. ad L. 22. §. 1. ff. qui testam. fac. poss.*

CA-



## Caput Undecimum.

Notum jam esse opinor, in quonam statu testes positos esse oportet, hoc igitur prætermittendum non est, quænam scil. solennitas circa testimonium dicendum in testamento observari solet. Imprimis autem nulli testes admittuntur, nisi specialiter ad hunc actum perficiendum sint rogati *L. 21. §. 2. ff. qui testam. fac. poss.*, debent etiam simul congregati esse, ac animum tam diu ad negotium attentum habere, donec testamenti solennia omnia fuerint peracta *L. 20. §. 8. ff. qui testam. fac. poss.* & quidem ex libera voluntate, nam si coacti adhibeantur, testamentum foret nullum *L. 20. §. ult. ff. eod.* requiritur quoque ut testes ipsum testatorem videant *L. 9. Cod. de testam.* ac insuper eum intelligant, vel ex sermone, vel ex sensu, quod sufficit *L. 20. §. 9. ff. qui testam. fac. poss.* His recte observatis, præterea quoque à testibus est subscribendum testamento; siue autem testator illud prælegerit, siue tabulas clausas tradiderit, parum refert, modo testator testes monuerit, illas continere suam voluntatem. Ac ipsum quoque testatorem subscribere oportet, *L. 21. Cod. de testam.* nisi vero totum testamentum manu propria conscripserit, quod holographum vocant, atque se id fecisse in scriptis expresse addiderit *L. 28. §. 1. Cod. de testam.* Sin vero scribere non potest, octavus testis adhibitus pro testatore subscribere admittitur *L. 21. Cod. de testam.* Testes porro etiam subscribere oportet, ac proprio Chirographo adnotare quonam & cuius testamentum signaverint. *L. pen. ff. qui testam. fac. poss.* id quisque pro se nemo pro

alio facere potest *L. 30. Cod. de testam.* nisi illic lo-  
 ci, ubi tot literati non inveniuntur, tunc enim te-  
 stibus pro se invicem subscribere licet *L. ult. Cod. eod.*  
 Denique testibus incumbit, sua signacula testamento  
 imponere; utrum id proprio an alieno annulo fiat,  
 parum refert, quin imo & ipsius testatoris annulo  
 subsignare licet §. 5. *Instit. de testam. ordin. L. 22. §.*  
*2. ff. qui testam. fac. poss.* Cum igitur tanta circa  
 signandum licentia data sit, quaeritur inde an alio  
 quodam instrumento, quam annulo liceat testamento  
 signum imprimere? Resp. cum Vinn. *ad tit. Instit. de*  
*testam. ordin. §. 5. num. 3.* quod verius esse existimem,  
 non tantum annulo, sed alio quovis instrumenti  
 genere subsignationem fieri posse, modo illud habeat  
 χαρακτήρ i. e. formam aliquam aut insculptam quan-  
 dam imaginem *Bart. Hottom. Wesemb. ad §. 5. In-*  
*stit. de testam. ordin. Donell. in comment. de Jur. Ci-*  
*vili lib. 6. cap. 8. artic. 2.*

## Caput Duodecimum.

**A**ntequam testamenti solennitates externas enume-  
 rare, atque explicare desistam, id adhuc dicen-  
 dum mihi superest, quod testamentum debeat fieri  
 unico contextu §. 3. *Inst. de testam. ordin.* qua occa-  
 sione paulo accuratius examinare animum induxi, an  
 scilicet contractus in testamento celebrari possit? quod  
 prorsus negandum esse mihi videtur, quia actus à te-  
 stamento alienus ei intermisceri non debet *L. 21. §.*  
*ult. ff. qui testam. fac. poss. l. 28. Cod. de testament.*  
 ratio quoque in ipsa *Lege 28. eod.* additur quod cau-  
 sa subtilissimâ propositâ, ea quæ superflua sunt, mi-  
 nime.



nime debent intercedere, nisi forte ad salutem testatoris necessaria, ut medicaminis datio, emplastri impositio, vel ad testamentum condendum necessaria, ut ceræ liquefactio &c. uti patebit inspicienti *L. 28. Cod. de testam.* Contractus autem est actus à testamento maxime alienus, verba enim *contraxerunt. gesserunt* non pertinent ad jus testandi *L. 20. ff. V. S. vid. Donell. in comment. de Jur. Civil. lib. 6. cap. 8. artic. fin. Paul. Voet. ad §. 3. Instit. de testam. ordin. num. 3. Zoëf. ad tit. ff. qui testament. fac. poss. num. 29. & 30 Schot. in exam. jurid. eod. Vinn. ad §. 3. Instit. de testament ordin. num. 7. Bronch. centur. 2. assert. 29.*

## Caput Decimumtertium.

**I**n enumerandis testamenti solennitatibus occupatus, illud etiam minime prætermittendum censui, utrum nomen hæredis testamento contineri debeat, an denique ex postfacto patefactum iri sufficiat? Jure quidem anteriore Justiniano necesse erat, ut nomen hæredis manu testatoris, vel testium, coram quibus id exprimendum erat, perscriberetur, si scil. ipse testator scribere non posset *§. 4. Instit. de testam. ordin. L. 29. Cod. de testam.* ut hoc modo omnis fraudis occasio tolleretur circa hæredis institutionem, quæ præcipuam testamenti partem constituit. Attamen hoc iterum est innovatum, quia ita testamenti præcipua pars detegitur, quod minime expedit, hoc igitur est abrogatum, ac ab Imperatore constitutum, ut suffecerit, si omnino reliquam legitimam observationem testator in testamento adhibuerit. *Novell. 119.*

cap. 9. vid. Vinn. ad §. 4. *Instit. de testam. ordin.*  
num. 1.

## Caput Decimumquartum.

In superioribus memoravi ad tria potissimum in testamento esse attendendum, primo scil. ad ipsam personam testatoris, deinde ad externas testamenti solennitates, de quibus hactenus jam actum fuit, ultimo loco igitur restat explicare internam ipsius solennitatem, quæ caput ac fundamentum est totius testamenti, vocaturque hæredis institutio § 34. *Instit. de legat.* dicitur enim ipsum testamentum constituere *L. 3. ff. de his quæ in testam. delent. L. 1. §. 3. ff. de vulg. & pup. subst.* ita ut sine eo, nihil in testamento comprehensum subsistere queat *L. 1. §. 13. ff. de vulg. & pup. subst.* Hæc autem institutio est communis omnium testamentorum, in testamentis vero Parentum, qui liberos habent, si illi hæredes eos non instituunt, exhæredatio necessaria est. *tot. tit. Instit. de exhæredat. liber. L. 31. ff. de liber. & posthum. hæred. Instit. L. 1. ff. de injust. rupt. & irrit. fac. testament.*

Hæredis institutio nihil aliud est, quam designatio successoris in universum jus defuncti, sic ut testator pro parte testatus pro parte intestatus decedere non possit *L. 7. ff. de Reg. Jur.* sed debeat totius patrimonii sui hæredem unum vel plures designare, quapropter subtilitate, Juris Civilis ita est constitutum, ut is, qui ex certa re tantum est institutus, detracta rei mentione, ex asse hæres scriptus esse censeatur *L. 1. §. 4. ff. de hæred. Instit.*  
L.



*L. 41. §. ult. ff. de vulg. & pup. subst. Zocf. ad tit. ff. de hered. Instit. num. 10.* quin etiam si ex semisse institutio facta sit, tamen totus as. i. e. tota hæreditas, in semisse contenta esse habeatur *§. 5. Inst. de hered. inst. Vinn. eod. num. 3.* Licet vero testator jus accrescendi expresse prohibuisset. *Fachin. lib. 4. contrav. 15. vid. L. 55. de legat. 1. junct. L. 7. ff. de Reg. Jur.* Cumque in tempore quoque plus aut minus intelligatur *§. 33. Instit. de action. L. 12. §. 1. ff. de V. S.* ac pro eo aliquis, quasi testatus, aut intestatus mori dicatur *L. 41. in princ. ff. de testam. mil.* ideo ad tempus nemo recte hæres instituitur *L. 7. §. 10. in fin. ff. de minorib. L. 88. ff. de hered. inst.* ac in *§. 9. Instit. eod.* vid. *Pacium ad d. §. 9. Inst. eod. reg. 2. Vinn. eod. num. 3. Wissemb. ad tit. ff. de hered. inst. num. 11.* Et quia hæredis institutio est principale quid, hinc est, quod si quisquam neque aliquid sit legaturus, nec quemquam exhæredaturus possit tribus verbis testamentum condere. Uti hoc modo *Lucius hæres esto. l. 1. §. 3. ff. hered. inst.* quibus autem verbis institutio fiat, parum ad id attenditur, quisque enim testator, pro lubitu verba proferre potest, modo illis ipsius voluntas manifesta fiat *L. quoniam Cod. de testam.* Plura circa hæredes, dicere hujus loci non esse existimo, cum in præsentī id negotii tantum mihi datum sit, ut breviter modum proponerem, quo testamenta recte ordinari soleant, votum igitur est, ut hæc ad materiam testamentariam percipiendam dixisse suffecerit.

F I N I S.











